

Wystano dn. 10 MAR 2011

L.dz. 1097

podpis

Kielce, dnia 7. 03. 2011 r.

WI-44/1097/2011

Pan

Tomasz Słoka

Wójt Gminy Gowarczów

W odpowiedzi na pismo z dnia 23. 02. 2011 r. Znak: ZW.271/1/2011 Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach informuje, że na stronie internetowej WWW.uzp.gov.pl zamieszczona została opinia prawna „Zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego w związku z ustawową zmianą stawki podatku od towarów i usług”. Wydana ona została w związku z treścią art.144 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2010 roku Nr 113, poz.759 z późn. zm) w brzmieniu ustalonym przez art.1 pkt 40 ustawy z dnia 4 września 2008 roku o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. Nr 171, poz.1058).

W/w ustawa weszła w życie z dniem 24 października 2008 roku. Zgodnie z art. 4 ust.4 tej ustawy do określenia dopuszczalnych zmian umów w sprawach zamówień publicznych zawartych po tej dacie stosuje się nowe brzmienie art. 144 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego jest dopuszczalna w dwóch przypadkach. Po pierwsze, gdy zmiany umowy mają charakter nieistotny w stosunku do treści oferty. Po drugie gdy zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

Z Pańskiego pisma wynika, że w pkt XXIII specyfikacji istotnych warunków zamówienia zawarto zapis (...) *niedopuszczalna jest zmiana postanowień zawartej umowy stosunku do treści ofert na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że konieczność wprowadzenia takich zmian wynika z okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy(...)*.

Jednak by skorzystać z przewidzianej w specyfikacji możliwości zmiany umowy to zgodnie z art. 144 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych należy również określić warunki takiej zmiany. Skoro w omawianym przez Pana Wójta przypadku nie spełniono tego warunku, a ponadto nie przeniesiono takich zapisów do umowy jedyną możliwością zmiany umowy powstanie przy uznaniu, że okoliczność zmiany stawki VAT po rozstrzygnięciu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego i podpisaniu umowy jest zmianą nieistotną w rozumieniu tego przepisu.

Z przywołanej wyżej opinii prawnej można wysnuć wniosek, że w określonych warunkach faktycznych zmiana stawki podatku VAT może być uznana za zmianę nieistotną w rozumieniu art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Patrz pkt V, VI i VII opinii). W konsekwencji należy stwierdzić, że zmiany umowy w związku z ustawową zmianą stawki podatku VAT są na podstawie w/w przepisu, w okolicznościach szczegółowo opisanych w opinii UZP, dopuszczalne. Jednak przy podejmowaniu decyzji w tym zakresie należy brać pod uwagę np. umówiony termin zakończenia robót i sposób ich rozliczania.

